

İDARİ YARGI DÖNEMSONU SINAVI (II)

17.6.2005, Cuma, 16.00

Anayasa ve idari yargılama mevzuatı kullanmak serbesttir.

Yanıtlarınızın, olaydaki verilere dayalı, gerekçeli ve okunaklı olmasına özen gösteriniz.**Süre 120'****OLAY I:** (Olay kurgulanmıştır. Sorular yanıtlanırken bu kurgu ile sınırlı kalınacaktır.)

(...) Fakültesi Kamu Yönetimi Bölümü mezunu olan Kamil Olgun, Ankara'da bulunan Su Kaynakları Düzenleme Kurumu'nun (SKDK) açmış olduğu uzman yardımcılığı sınavının yazılı aşamasına 3.1.2005 tarihinde, sözlü aşamasına da 18.1.2005 tarihinde girmiştir. Sınav sonuçları 22.1.2005 tarihinde Kurum merkezinde ve Kurumun internet sitesinde ilan edilmiş; Kamil Olgun başarılı olmuştur. İlanda, sınavı kazananların atama işlemleri için gerekli belgelerle 15 gün içinde kuruma başvurmaları, aksi takdirde atanma hakkından vazgeçmiş sayılacakları belirtilmiştir. Kamil Olgun, tüm belgelerini tamamlayarak 2.2.2005 tarihinde Su Kaynakları Düzenleme Kurumu'na başvurmuş, atama işlemlerinin tamamlanarak kendisine tebliğ edilmesini beklemek üzere Diyarbakır'a dönmüştür. Kurumu birkaç kez telefonla arayarak bilgi soran ve "işlemlerin devam ettiği" yanıtını alan Olgun, 11.4.2005 tarihinde Ankara'ya gelerek yaptığı araştırmada, sınavı kazanan diğer adayların ve yedekte bulunan bir kişinin aday memurluğa atandığını öğrenmiş; İnsan Kaynakları Müdürü ile yaptığı görüşmede "hakkındaki güvenlik soruşturmasının olumsuz çıktığı ve bu nedenle atanmasının yapılmadığı söylenmiş" ve isteği üzerine kendisine "herhangi bir gerekçe içermeyen, atamasının yapılamayacağına ilişkin bir yazı" elden tebliğ edilmiştir.

Kamil Olgun, kazanmış olduğu sınavın sonuçlarından idari yargıda dava açarak yararlanmak istemektedir.

Sorular

1. Kamil Olgun ne davası açacaktır? Dava konusunu (istemi) yazınız (8 p.).
2. Kamil Olgun davasını 10.5.2005 tarihinde açmıştır. Davayı İYUK madde 14/ 3, e hükmüne göre değerlendiriniz (10 p.).
3. Davalı idare, "*Olgun'un güvenlik soruşturmasının olumsuz çıktığı*" ve "*hizmet gerekleri ile bağdaşmayan bir atama yapamayacakları*", ayrıca "*Güvenlik Soruşturmasına ilişkin kanun ve yönetmelik gereğince sakıncalı bir kişinin atanmasının yapılamayacağı*" savunmasında bulunmuştur.
 - a. Davacı Kamil Olgun'un iddialar karşısında savunma hakkını güvenceye alan yargılama yöntemi kuralı (kurumu) var mıdır? (7 p.)
 - b. Kamil Olgun, yargılama sırasında hakkındaki soruşturma raporunu öğrenmiştir. Raporda özetle Olgun'un "*öğrenciliği sırasında ahlaka ve adaba aykırı bir hayat sürdüğü, uygunsuz davranışlarıyla çevresinde rahatsızlık yaratan bir kişi olduğu ve ağabeyinin okul yıllarında ideolojik eylemlere katılması nedeniyle tutuklanmış olduğu*" bilgileri yer almaktadır. Olgun bu raporu dava konusu yapabilir mi? İYUK madde **14/ 3, d ve e** hükmüne göre değerlendiriniz (10)
4. Davalı idarenin ilk yanıtında "kanuna dayanarak işlem tesis ettik" savunmasında bulunmuştur. Davacının talep ve savunma imkanlarını değerlendiriniz (5 p.).
5. Su Kaynakları Düzenleme Kurumu'nun (SKDK) dava konusu edilmiş olan kararının hukuka uygunluğunu değerlendiriniz (15 p.).
6. Kamil Olgun'un açmış olduğu davanın esastan reddedildiğini varsayalım. Kararın gerekçe kısmında yalnızca tarafların taleplerinin, iddia ve savunmaları ile olayla ilgili mevzuatın özetlendiğini, bu özetin hemen ardından kararın hüküm fıkrasında ise "*yukarıda açıklanan gerekçelerle dava konusu işlemde hukuk aykırılık görülmemiştir ... isteminin reddi ile dava masraflarının ... bırakılmasına.*" hükmü yer almıştır. Olgun bu kararın hukuka aykırı olduğunu düşünmektedir.
 - a. Kamil Olgun'un bu karara karşı başvurabileceği yol ve bunun yöntemi nedir? (5 p.)
 - b. Kamil Olgun'un başvuru gerekçesi ne olabilir? (10 p.)
 - c. Olgun, başvurduğu bu yoldan sonuç alamamış ve bunun üzerine AİHM'ye başvurmayı düşünmektedir. Neye dikkat etmesini tavsiye edersiniz? (5 p.)



7. Kamil Olgun'un açmış olduğu davada lehine karar verildiğini varsayalım;

- a. Kararın etkisi ve uygulanmasını değerlendiriniz (10 p.).
- b. Kamil Olgun'un karardan sonra yaptığı başvuru üzerine İdare, “*demokratik hukuk devletine ve mahkeme kararlarına saygılı olduklarını ancak, kanun yoluna başvurdıklarını, hukuki sürecin henüz sona ermediğini ve mahkeme kararını uygulamak için sürecin sonuçlanmasını bekleyecekleri*” yanıtını vermiştir. Değerlendiriniz (5 p.).

OLAY II : Sabit Yurttaş, 1.6.2005 tarihli Gazetelerde aşağıdaki haberi okumuştur: “*Milli İstihbarat Teşkilatı, son 2 ayda Türkiye’de kurulan her türlü iletişimi gözetim altına aldı. Yurt dışı da dahil yapılan tüm sabit hatlı telefon görüşmeleri, Turkcell, Telsim, Avea hatlı tüm cep telefonlarından yapılan konuşmalar, bütün e-mail yazışmaları, faks ve SMS mesajlarının en detaylı bilgileri mahkeme kararıyla MİT’e iletili. MİT Müsteşarlığı Diyarbakır Bölge Başkanlığı, 6 Mayıs 2005’de Diyarbakır Cumhuriyet Başsavcılığı’na başvurarak 8 Nisan ile 30 Mayıs 2005 tarihlerini kapsayacak şekilde Türkiye’de GSM, sabit hat ve internet üzerinden yapılan tüm telefon görüşmelerinin detay bilgilerinin kendisine verilmesi için mahkeme kararı alınmasını istedi. Bu talebe gerekçe olarak da ‘Yurt dışı bağlantılı silahlı terör örgütlerinin yasadışı faaliyetlerine yönelik olarak faillerin belirlenmesi, ele geçirilmesi ve suç delillerinin elde edilmesi ve eylem planlarının önceden öğrenilmek sureti ile engellenmesinin başka türlü yollarla mümkün olmaması’ gösterildi.*” Sabit Yurttaş, MİT’in bu uygulaması sonucunda, Anayasanın 22.maddesindeki haberleşme özgürlüğünün, özüne dokunularak ihlal edildiğini düşünmekte ve manevi zararının giderimi için dava açmak istemektedir.

Sabit Yurttaş, süreyi kaçırmadan davasını nasıl açar? (10 p.)

İlgili Mevzuat

26.10.1994 tarih ve 4045 sayılı (R.G. 3.11.1994), **Güvenlik Soruşturması Bazı Nedenlerle Görevlerine Son Verilen Kamu Personeli İle Kamu Görevine Alınmayanların Haklarının Geri Verilmesine Ve 1402 Numaralı Sıkıyönetim Kanununda Değişiklik Yapılmasına İlişkin Kanun**

Madde 1 - Güvenlik Soruşturması ve Arşiv Araştırması; kamu kurum ve kuruluşlarında, yetkili olmayan kişilerin bilgi sahibi olmaları halinde devlet güvenliğinin, ulusal varlığın ve bütünlüğün, iç ve dış menfaatlerin zarar görebileceği veya tehlikeye düşebileceği bilgi ve belgelerin bulunduğu gizlilik dereceli birimler ile askeri, emniyet ve istihbarat teşkilatlarında çalıştırılacak kamu personeli ve ceza infaz kurumları ve tutukevlerinde çalışacak personel hakkında yapılır.

Devletin güvenliğini, ulusun varlığını ve bütünlüğünü iç ve dış menfaatlerinin zarar görebileceği veya tehlikeye düşebileceği bilgi ve belgeler ile gizlilik dereceli kamu personeli ile meslek gruplarının tespiti, birim ve kısımların tanımlarının yapılması, güvenlik soruşturmasının ve arşiv araştırmasının usul ve esasları ile bunu yapacak merciler ve üst kademe yöneticilerinin kimler olduğu Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulacak yönetmelik ile düzenlenir.

Madde 2 - 13/05/1971 tarih ve 1402 sayılı Kanunun 2 nci maddesinin sekizinci fıkrasının değiştirilmesi ve maddeye fıkralar eklenmesi ile ilgili olup, yerine işlenmiştir.

Madde 3 - Bu Kanun yayımı tarihinde yürürlüğe girer.

Madde 4 - Bu Kanun hükümlerini Bakanlar Kurulu yürütür.

Güvenlik Soruşturması Ve Arşiv Araştırması Yönetmeliği

Bakanlar Kurulu Kararının Tarihi : 14/2/2000 No : 2000/284

Dayandığı Kanunun Tarihi : 26/10/1994 No : 4045

Yayımlandığı R.Gazetenin Tarihi : 12/4/2000 No : 24018

Amaç

Madde 1- Bu Yönetmeliğin amacı; yetkili olmayan kişilerin bilgi sahibi olmaları halinde Devletin güvenliğinin, iç ve dış menfaatlerinin, ulusal varlığın ve bütünlüğün zarar görebileceği veya tehlikeye düşebileceği bilgi ve belgelerin bulunduğu bakanlıklar ile kamu kurum ve kuruluşlarının gizlilik dereceli birim ve kısımlarını belirlemek, Türk Silahlı Kuvvetlerinde, emniyet ve istihbarat teşkilatlarında, ceza infaz kurumları ve tutukevlerinde çalışacak personel hakkında yapılacak güvenlik soruşturması ve arşiv araştırmasını düzenlemektir.

Madde 4- Bu Yönetmelikte geçen;

a) Gizlilik dereceli bilgi ve belgeler: Bakanlıklar ile kamu kurum ve kuruluşlarında yetkili olmayan kişilerin bilgi sahibi olmaları halinde Devletin güvenliğini, iç ve dış menfaatlerini, ulusal varlığını ve bütünlüğünü zarara uğratabilecek veya tehlikeye düşürebilecek mesaj, doküman, rapor, araç, gereç, tesis ve yerler hakkında kayıt edilmiş veya edilmemiş bilgi ve belgeleri (...), anlatır.

Başarılar
Dr. Onur Karahanoğulları